

1 STEVEN F. GRUEL (CSBN 213148)
2 655 Montgomery Street, Suite 1700
3 San Francisco, California 94122
4 Telephone Number (415) 989-1253
5 Fax Number (415) 576-1442
6 attystevengruel@sbcglobal.net

7 Attorney for Glenio Silva

8
9
10 UNITED STATES DISTRICT COURT
11 NORTHERN DISTRICT OF CALIFORNIA
12 SAN FRANCISCO DIVISION

13 UNITED STATES OF AMERICA,) No. CR-07-0678-JSW
14 Plaintiff,)
15 Vs.) DEFENDANT GLENIO SILVA'S
16) MOTION TO DISMISS THE INDICTMENT
17) FOR FAILURE TO ALLEGE THE
18) REQUISITE SPECIFIC INTENT
19) Honorable Jeffrey S. White
20) Date: August 21, 2008 @ 2:30 pm
21)
22)
23)
24)
25)
26)
27)
28)
29)
30)
31)
32)
33)
34)
35)
36)
37)
38)
39)
40)
41)
42)
43)
44)
45)
46)
47)
48)
49)
50)
51)
52)
53)
54)
55)
56)
57)
58)
59)
60)
61)
62)
63)
64)
65)
66)
67)
68)
69)
70)
71)
72)
73)
74)
75)
76)
77)
78)
79)
80)
81)
82)
83)
84)
85)
86)
87)
88)
89)
90)
91)
92)
93)
94)
95)
96)
97)
98)
99)
100)
101)
102)
103)
104)
105)
106)
107)
108)
109)
110)
111)
112)
113)
114)
115)
116)
117)
118)
119)
120)
121)
122)
123)
124)
125)
126)
127)
128)
129)
130)
131)
132)
133)
134)
135)
136)
137)
138)
139)
140)
141)
142)
143)
144)
145)
146)
147)
148)
149)
150)
151)
152)
153)
154)
155)
156)
157)
158)
159)
160)
161)
162)
163)
164)
165)
166)
167)
168)
169)
170)
171)
172)
173)
174)
175)
176)
177)
178)
179)
180)
181)
182)
183)
184)
185)
186)
187)
188)
189)
190)
191)
192)
193)
194)
195)
196)
197)
198)
199)
200)
201)
202)
203)
204)
205)
206)
207)
208)
209)
210)
211)
212)
213)
214)
215)
216)
217)
218)
219)
220)
221)
222)
223)
224)
225)
226)
227)
228)
229)
230)
231)
232)
233)
234)
235)
236)
237)
238)
239)
240)
241)
242)
243)
244)
245)
246)
247)
248)
249)
250)
251)
252)
253)
254)
255)
256)
257)
258)
259)
260)
261)
262)
263)
264)
265)
266)
267)
268)
269)
270)
271)
272)
273)
274)
275)
276)
277)
278)
279)
280)
281)
282)
283)
284)
285)
286)
287)
288)
289)
290)
291)
292)
293)
294)
295)
296)
297)
298)
299)
300)
301)
302)
303)
304)
305)
306)
307)
308)
309)
310)
311)
312)
313)
314)
315)
316)
317)
318)
319)
320)
321)
322)
323)
324)
325)
326)
327)
328)
329)
330)
331)
332)
333)
334)
335)
336)
337)
338)
339)
340)
341)
342)
343)
344)
345)
346)
347)
348)
349)
350)
351)
352)
353)
354)
355)
356)
357)
358)
359)
360)
361)
362)
363)
364)
365)
366)
367)
368)
369)
370)
371)
372)
373)
374)
375)
376)
377)
378)
379)
380)
381)
382)
383)
384)
385)
386)
387)
388)
389)
390)
391)
392)
393)
394)
395)
396)
397)
398)
399)
400)
401)
402)
403)
404)
405)
406)
407)
408)
409)
410)
411)
412)
413)
414)
415)
416)
417)
418)
419)
420)
421)
422)
423)
424)
425)
426)
427)
428)
429)
430)
431)
432)
433)
434)
435)
436)
437)
438)
439)
440)
441)
442)
443)
444)
445)
446)
447)
448)
449)
450)
451)
452)
453)
454)
455)
456)
457)
458)
459)
460)
461)
462)
463)
464)
465)
466)
467)
468)
469)
470)
471)
472)
473)
474)
475)
476)
477)
478)
479)
480)
481)
482)
483)
484)
485)
486)
487)
488)
489)
490)
491)
492)
493)
494)
495)
496)
497)
498)
499)
500)
501)
502)
503)
504)
505)
506)
507)
508)
509)
510)
511)
512)
513)
514)
515)
516)
517)
518)
519)
520)
521)
522)
523)
524)
525)
526)
527)
528)
529)
530)
531)
532)
533)
534)
535)
536)
537)
538)
539)
540)
541)
542)
543)
544)
545)
546)
547)
548)
549)
550)
551)
552)
553)
554)
555)
556)
557)
558)
559)
560)
561)
562)
563)
564)
565)
566)
567)
568)
569)
570)
571)
572)
573)
574)
575)
576)
577)
578)
579)
580)
581)
582)
583)
584)
585)
586)
587)
588)
589)
590)
591)
592)
593)
594)
595)
596)
597)
598)
599)
600)
601)
602)
603)
604)
605)
606)
607)
608)
609)
610)
611)
612)
613)
614)
615)
616)
617)
618)
619)
620)
621)
622)
623)
624)
625)
626)
627)
628)
629)
630)
631)
632)
633)
634)
635)
636)
637)
638)
639)
640)
641)
642)
643)
644)
645)
646)
647)
648)
649)
650)
651)
652)
653)
654)
655)
656)
657)
658)
659)
660)
661)
662)
663)
664)
665)
666)
667)
668)
669)
670)
671)
672)
673)
674)
675)
676)
677)
678)
679)
680)
681)
682)
683)
684)
685)
686)
687)
688)
689)
690)
691)
692)
693)
694)
695)
696)
697)
698)
699)
700)
701)
702)
703)
704)
705)
706)
707)
708)
709)
710)
711)
712)
713)
714)
715)
716)
717)
718)
719)
720)
721)
722)
723)
724)
725)
726)
727)
728)
729)
730)
731)
732)
733)
734)
735)
736)
737)
738)
739)
740)
741)
742)
743)
744)
745)
746)
747)
748)
749)
750)
751)
752)
753)
754)
755)
756)
757)
758)
759)
760)
761)
762)
763)
764)
765)
766)
767)
768)
769)
770)
771)
772)
773)
774)
775)
776)
777)
778)
779)
770)
771)
772)
773)
774)
775)
776)
777)
778)
779)
780)
781)
782)
783)
784)
785)
786)
787)
788)
789)
790)
791)
792)
793)
794)
795)
796)
797)
798)
799)
800)
801)
802)
803)
804)
805)
806)
807)
808)
809)
810)
811)
812)
813)
814)
815)
816)
817)
818)
819)
820)
821)
822)
823)
824)
825)
826)
827)
828)
829)
830)
831)
832)
833)
834)
835)
836)
837)
838)
839)
840)
841)
842)
843)
844)
845)
846)
847)
848)
849)
850)
851)
852)
853)
854)
855)
856)
857)
858)
859)
860)
861)
862)
863)
864)
865)
866)
867)
868)
869)
870)
871)
872)
873)
874)
875)
876)
877)
878)
879)
880)
881)
882)
883)
884)
885)
886)
887)
888)
889)
880)
881)
882)
883)
884)
885)
886)
887)
888)
889)
890)
891)
892)
893)
894)
895)
896)
897)
898)
899)
900)
901)
902)
903)
904)
905)
906)
907)
908)
909)
910)
911)
912)
913)
914)
915)
916)
917)
918)
919)
920)
921)
922)
923)
924)
925)
926)
927)
928)
929)
930)
931)
932)
933)
934)
935)
936)
937)
938)
939)
940)
941)
942)
943)
944)
945)
946)
947)
948)
949)
950)
951)
952)
953)
954)
955)
956)
957)
958)
959)
960)
961)
962)
963)
964)
965)
966)
967)
968)
969)
970)
971)
972)
973)
974)
975)
976)
977)
978)
979)
980)
981)
982)
983)
984)
985)
986)
987)
988)
989)
980)
981)
982)
983)
984)
985)
986)
987)
988)
989)
990)
991)
992)
993)
994)
995)
996)
997)
998)
999)
1000)
1001)
1002)
1003)
1004)
1005)
1006)
1007)
1008)
1009)
10010)
10011)
10012)
10013)
10014)
10015)
10016)
10017)
10018)
10019)
10020)
10021)
10022)
10023)
10024)
10025)
10026)
10027)
10028)
10029)
10030)
10031)
10032)
10033)
10034)
10035)
10036)
10037)
10038)
10039)
10040)
10041)
10042)
10043)
10044)
10045)
10046)
10047)
10048)
10049)
10050)
10051)
10052)
10053)
10054)
10055)
10056)
10057)
10058)
10059)
10060)
10061)
10062)
10063)
10064)
10065)
10066)
10067)
10068)
10069)
10070)
10071)
10072)
10073)
10074)
10075)
10076)
10077)
10078)
10079)
10080)
10081)
10082)
10083)
10084)
10085)
10086)
10087)
10088)
10089)
10090)
10091)
10092)
10093)
10094)
10095)
10096)
10097)
10098)
10099)
100100)
100101)
100102)
100103)
100104)
100105)
100106)
100107)
100108)
100109)
100110)
100111)
100112)
100113)
100114)
100115)
100116)
100117)
100118)
100119)
100120)
100121)
100122)
100123)
100124)
100125)
100126)
100127)
100128)
100129)
100130)
100131)
100132)
100133)
100134)
100135)
100136)
100137)
100138)
100139)
100140)
100141)
100142)
100143)
100144)
100145)
100146)
100147)
100148)
100149)
100150)
100151)
100152)
100153)
100154)
100155)
100156)
100157)
100158)
100159)
100160)
100161)
100162)
100163)
100164)
100165)
100166)
100167)
100168)
100169)
100170)
100171)
100172)
100173)
100174)
100175)
100176)
100177)
100178)
100179)
100180)
100181)
100182)
100183)
100184)
100185)
100186)
100187)
100188)
100189)
100190)
100191)
100192)
100193)
100194)
100195)
100196)
100197)
100198)
100199)
100200)
100201)
100202)
100203)
100204)
100205)
100206)
100207)
100208)
100209)
100210)
100211)
100212)
100213)
100214)
100215)
100216)
100217)
100218)
100219)
100220)
100221)
100222)
100223)
100224)
100225)
100226)
100227)
100228)
100229)
100230)
100231)
100232)
100233)
100234)
100235)
100236)
100237)
100238)
100239)
100240)
100241)
100242)
100243)
100244)
100245)
100246)
100247)
100248)
100249)
100250)
100251)
100252)
100253)
100254)
100255)
100256)
100257)
100258)
100259)
100260)
100261)
100262)
100263)
100264)
100265)
100266)
100267)
100268)
100269)
100270)
100271)
100272)
100273)
100274)
100275)
100276)
100277)
100278)
100279)
100280)
100281)
100282)
100283)
100284)
100285)
100286)
100287)
100288)
100289)
100290)
100291)
100292)
100293)
100294)
100295)
100296)
100297)
100298)
100299)
100300)
100301)
100302)
100303)
100304)
100305)
100306)
100307)
100308)
100309)
100310)
100311)
100312)
100313)
100314)
100315)
100316)
100317)
100318)
100319)
100320)
100321)
100322)
100323)
100324)
100325)
100326)
100327)
100328)
100329)
100330)
100331)
100332)
100333)
100334)
100335)
100336)
100337)
100338)
100339)
100340)
100341)
100342)
100343)
100344)
100345)
100346)
100347)
100348)
100349)
100350)
100351)
100352)
100353)
100354)
100355)
100356)
100357)
100358)
100359)
100360)
100361)
100362)
100363)
100364)
100365)
100366)
100367)
100368)
100369)
100370)
100371)
100372)
100373)
100374)
100375)
100376)
100377)
100378)
100379)
100380)
100381)
100382)
100383)
100384)
100385)
100386)
100387)
100388)
100389)
100390)
100391)
100392)
100393)
100394)
100395)
100396)
100397)
100398)
100399)
100400)
100401)
100402)
100403)
100404)
10040

1 count Indictment against Glenio Silva charging him a violation of Title 8, United States Code,
2 Section 1324(a)(1)(A)(iii) – alien harboring. A copy of the indictment is attached hereto as
3 Exhibit A.

4 The one count alleges that Mr. Silva did “knowingly and intentionally conceal, harbor and
5 shield from detection aliens [John Does 1 – 6]” at 954 B Street, Hayward, California and 599
6 Monterey Street, San Francisco, California, in knowing or reckless disregard of the fact that the
7 aliens had remained in the United States in violation of law.”

8 As currently charged, the government’s indictment mistakenly alleges that it only need prove
9 a general intent to commit alien harboring. Instead, the Ninth Circuit has found alien harboring
10 as contained in Title 8, United States Code, Section 1324(a)(1)(A)(iii) to be a specific intent
11 crime which must be proved beyond a reasonable doubt.

12 In a previously filed motion for a Bill of Particulars, the defense first raised the issue that the
13 Indictment did not provide the correct *mens rea*. On May 5, 2008, in denying the motion for the
14 Bill of Particulars, the Court expressed no opinion whether the allegations attacking the legality
15 of the Indictment warranted an order to dismiss. The Court’s Order is attached as Exhibit B.
16 The defense submits that the indictment is fatally flawed and that it should be dismissed because
17 it does not allege the requisite specific intent.

THE LAW

18 The Supreme Court has held that one of the protections an indictment is intended to
19 guarantee is measured by “whether the indictment contains the elements of the offense intended
20 to be charged, and sufficiently apprises the defendant of what he must be prepared to meet....”
21 Russell v. United States, 369 U.S. 749, 763 (1962) (internal quotation marks and citation
22 omitted). In turn, the Ninth Circuit has held that “the indictment must allege the elements of the
23 offense charged and the facts which inform the defendant of the specific offense with which he is
24 charged.” United States v. Lane, 765 F.2d 1376, 1380 (9th Cir.1985). An indictment’s failure to
25

26 DEFENDANT GLENIO SILVA’S MOTION TO DISMISS THE
INDICTMENT FOR FAILURE TO ALLEGE THE REQUISITE SPECIFIC INTENT

1 “recite an essential element of the charged offense is not a minor or technical flaw ... but a fatal
 2 flaw requiring dismissal of the indictment.” United States v. Du Bo, 186 F.3d 1177, 1179 (9th
 3 Cir.1999). In United States v. Pernillo-Fuentes, 252 F.3d 1030 (9th Cir. 2001), a case involving
 4 the attempted illegal entry into the United States by an alien, the Court, because the indictment
 5 did not allege the required specific intent, reversed the defendant’s conviction and remanded the
 6 case back to the district court to dismiss the indictment for the fatal error. The same critical flaw
 7 is true in this case.

9 **ALIEN HARBORING REQUIRES ACTING WITH THE SPECIFIC INTENT TO
 10 PURPOSELY AVOID THE ALIEN’S DETECTION BY IMMIGRATION OFFICIALS**

11 The government’s indictment is flawed for failure to allege the correct *mens rea*. Alien harboring
 12 is a specific intent crime which requires that one act with at least “the purpose of avoiding [the
 13 alien’s] detection by immigration authorities. United States v. You, 382 F.3d 958 (9th Cir. 2004).¹

14 In You, the Court held that when a defendant is charged with illegal harboring, the jury must
 15 find that the defendant intended to violate the law. Id. at 966. In other words, the jury must find
 16 that the defendant acted with “*the purpose*” of avoiding [the alien’s] detection by immigration
 17 authorities.

18 In similar immigration violations prosecuted under Title 8, United States Code, Section 1324,
 19 alien cases, the Ninth Circuit has ruled that the government must prove beyond a reasonable
 20 doubt both knowledge and specific criminal intent. United States v. Nguyen, 73 F.3d 887, 894
 21 (9th Cir. 1995)(alien smuggling requires knowing that the aliens where illegal *and* off-loaded
 22

24
 25 ¹ See also, United States v. Latysheva, 162 Fed.Appx. 720, 727 (9th Cir. 2006) (*unpublished*) (“harboring of illegal
 26 aliens, 8, U.S.C. Section 1324(a)(1)(A)(iii), is a specific intent crime”).

DEFENDANT GLENIO SILVA’S MOTION TO DISMISS THE
 INDICTMENT FOR FAILURE TO ALLEGE THE REQUISITE SPECIFIC INTENT

1 “intending to violate the law.” United States v. Baragas-Montiel, 185 F.3d 947 (9th Cir. 1999)(for
2 a conviction of 8 USC Section 1324 the government must show that the defendant acted with
3 criminal intent to violate United States immigration laws).

4 Nguyen involved a large scale Asian organized crime smuggling operation off-loading
5 hundreds of aliens from fishing boats that meet with a *mother ship* on the high seas. After trial
6 before Judge Jensen, defendant Nguyen, one of the fishing boat operators, was convicted of
7 knowingly bringing illegal aliens to the United States at a place other than a port of entry.
8 Undersigned counsel, both as trial and appellate counsel, argued that the jury instructions
9 adequately addressed the criminal intent requirements under 8 U.S.C. Section 1324. The Ninth
10 Circuit disagreed and found that the jury had to find that “the defendant knew that the individuals
11 were aliens and that he off-loaded them at other than a port of entry, intending to violate the law.”
12 Nguyen, at 894. Knowledge and intent were both required. *See also United States v. Hernandez-*
13 *Guardado*, 228 F.3d 1017, 1022 (9th Cir. 2000) (a conviction under 8 U.S.C. Section
14 1324(a)(1)(A)(ii) requires more than just the defendant’s knowledge or reckless disregard of the fact
15 that the alien transported was illegally in the United States: the Government must also prove that the
16 defendant “intended to further the alien’s illegal presence in the United States), *citing United States*
17 *v. Hernandez-Franco*, 189 F.3d 1151,1155(9th Cir. 1999).

18 The same is true in this case. While the indictment claims Mr. Silva harbored by providing
19 housing to known illegal aliens, the charge falls well short of the correct *mens rea*. The
20 prosecution must prove beyond a reasonable doubt that Mr. Silva provided this housing with
21 both the knowledge of the aliens’ illegal immigration status *and* with the specific criminal intent
22 to purposely avoid immigration detection. It is simply not enough to allege, as seen in the
23

24
25
26 DEFENDANT GLENIO SILVA’S MOTION TO DISMISS THE
INDICTMENT FOR FAILURE TO ALLEGE THE REQUISITE SPECIFIC INTENT

1 Indictment, that Mr. Silva harbored someone from detection knowing that the person was
2 illegally in the United States. To be a viable indictment, the "harboring" must be done with the
3 specific purpose to violate the immigration law.

4

5 **NO GOVERNMENT MATERIAL WITNESS HAS TESTIFIED THAT MR. SILVIA**
6 **PROVIDED SHELTER TO PURPOSELY AVOID IMMIGRATION DETECTION**

7 As already seen in this case, the government's burden of proving beyond a reasonable doubt
8 the specific intent required is extremely critical. The government has conducted three material
9 witness depositions in this case. The government material witnesses were Gilson Araujo,
10 Wander Carlos De Araujo and Geraldo Rodrigues.² While they testified that at one time or
11 another they stayed at either 954 B Street, Hayward, California or 599 Monterey Street, San
12 Francisco, California, none testified that the purpose, or more correctly stated Mr. Silva's
13 knowledge and purpose, for residing at these locations was to avoid immigration detection. In
14 fact, under direct examination by the government, none of the three witnesses said, much less
15 were asked, if they stayed at the pizzerias to avoid United States immigration officials.³ In fact,
16 on April 16, 2008, government material witness Geraldo Rodrigues testified on cross-
17 examination that *when he asked* Mr. Silva if he could live at *Monterey Pizza*, he never mentioned
18 anything about avoiding or hiding from immigration enforcement. TR:4/16/08; pp 67-68.

19 Government witness Wander Carlos De Araujo testified on direct examination that he never
20

21

22 ² The transcripts of their testimony are filed along with this second round of defense motions to support not only
23 this motion to dismiss the indictment for its legal shortcomings, but also in support of the motion to dismiss the
24 indictment in the exercise of the Court's supervisory powers.

25 ³ These government witnesses likewise do not support the contention that Mr. Silva even knew these gentlemen
26 were in the country illegal.

DEFENDANT GLENIO SILVA'S MOTION TO DISMISS THE
INDICTMENT FOR FAILURE TO ALLEGE THE REQUISITE SPECIFIC INTENT

1 asked Mr. Silva if he could live at *The Pizza House*, he just did. TR:10/12/07; pp 22-23. Finally,
 2 Gilson Araujo told us that he asked Mr. Sila if he could stay at *Monterey Pizza* because he had
 3 no other place to go, not because he needed safe haven from immigration. TR:10/12/07; pp 13-
 4 14.⁴

5 At a minimum, if the Court does not dismiss the indictment in its entirety, it should
 6 nevertheless dismiss or preclude any charge of alien harboring stemming from these three
 7 individuals.⁵ Designated as the government's material witnesses we have the benefit of their
 8 trial testimony. Frankly, given the testimony already seen in this case, the government's case
 9 does not survive a Rule 29 defense motion at trial.

11 **GRAND JURY TRANSCRIPTS REQUESTED**

12 Understandably the government has not provided any grand jury transcripts in this case.
 13 Possibly the government anticipates providing these discovery materials in advance of trial.
 14 However, in light of this motion to dismiss the indictment, the defense hereby requests an order
 15 requiring early disclosure of the grand jury transcripts to determine whether the Grand Jury was
 16 correctly instructed on the law as to the requisite specific intent necessary for a violation of the
 17 alien harboring statute. An incorrect summary of the law to the Grand Jury would also support
 18 the defense motion to dismiss the indictment.

20

21 ⁴ Mr. De Araujo's testimony of *no where else to go* strikes at the very heart of the defense's selective prosecution
 22 claim. The City of San Francisco's Sanctuary status is in part an effort to prevent homelessness or other problems
 23 that flow from living in this country illegally. Yet, while the City's actions are with impunity, Mr. Silva is in a legal
 24 battle with the federal government.

25

26 ⁵ The defense still does not know who are six John Does in the indictment. The government's May 1, 2008 letter
 27 opposing the Motion for Bill of Particulars lists seven individuals and mentions that the superseding indictment will
 28 "clarify any inconsistency . . ." The lack of clarification on this important issue still lingers. *See* government's May
 29 1, 2008 letter attached as Exhibit C.

DEFENDANT GLENIO SILVA'S MOTION TO DISMISS THE
 INDICTMENT FOR FAILURE TO ALLEGE THE REQUISITE SPECIFIC INTENT

CONCLUSION

Alien harboring is a specific intent crime. The Indictment lacks the correct *mens rea* and, therefore, must be dismissed.

Respectfully Submitted,

STEVEN F. GRUEL
Attorney for Glenio Silva

Dated: June 29, 2008

DEFENDANT GLENIO SILVA'S MOTION TO DISMISS THE
INDICTMENT FOR FAILURE TO ALLEGUE THE REQUISITE SPECIFIC INTENT

EXHIBIT A

1 . SCOTT N. SCHOOLS (SCBN 9990)
 2 United States Attorney
 3
 4
 5
 6
 7

8 UNITED STATES DISTRICT COURT
 9 NORTHERN DISTRICT OF CALIFORNIA
 10 SAN FRANCISCO DIVISION

JSW

12 UNITED STATES OF AMERICA,

13 Plaintiff,

14 v.

15 GLENIO JESUA FERREIRA SILVA,

16 Defendant.

CR No. CR 07

0678

VIOULATION: Title 8, United States Code,
 Section 1324(a)(1)(A)(iii) – Alien
 Harboring

SAN FRANCISCO VENUE

18
 19 INDICTMENT

20 The Grand Jury charges:

21 COUNT ONE:

22 Beginning on a date unknown to the Grand Jury but not later than April 30, 2000, and
 23 continuing until on or about June 15, 2007, in the Northern District of California, the defendant,

24 GLENIO JESUA FERREIRA SILVA,

25 did knowingly and intentionally conceal, harbor, and shield from detection aliens, including John
 26 Doe #1; John Doe #2; John Doe #3; John Doe #4; John Doe #5; and John Doe #6 at 954 B
 27 Street, Hayward, California and 599 Monterey Street, San Francisco, California, in

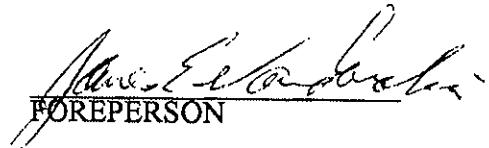
28 //

FILED
 07 OCT 25 PM 2:10
 RICHARD H. WIEKING
 CLERK, U.S. DISTRICT COURT
 NORTHERN DISTRICT OF CALIFORNIA

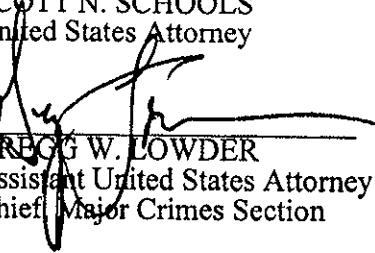
1 knowing or reckless disregard of the fact that the aliens had remained in the United States in
2 violation of law, in violation of Title 8, United States Code, Section 1324(a)(1)(A)(iii).
3

4 DATED: October 25, 2007

5 A TRUE BILL.
6

7 
8 FOREPERSON
9

10 SCOTT N. SCHOOLS
11 United States Attorney
12

13 
14 GREGG W. LOWDER
15 Assistant United States Attorney
16 Chief, Major Crimes Section
17

18 (Approved as to form: Dense N. Barton)
19 AUSA BARTON
20
21
22
23
24
25
26
27
28

EXHIBIT B

1
2
3
4 **NOT FOR PUBLICATION**
56 IN THE UNITED STATES DISTRICT COURT
78 FOR THE NORTHERN DISTRICT OF CALIFORNIA
910 UNITED STATES OF AMERICA,
11 Plaintiff, No. CR 07-00678 JSW
12 v. **ORDER DENYING MOTION FOR**
13 GLENIO JESUA FERREIRA SILVA, **BILL OF PARTICULARS**
14 Defendant.
15

16 **INTRODUCTION**

17 Now before the Court is Defendant Glenio Silva's Motion for a Bill of Particulars. The
18 Government has opposed the motion. No reply has been filed. The matter is now ripe, and
19 having considered the parties' papers, relevant legal authority, and the record in this case, the
20 Court finds this matter is suitable for disposition without oral argument. The hearing set for
21 May 15, 2008, on this motion is VACATED. However, the Defendant's motion to compel
discovery remains on calendar pending further order of this Court.

22 **ANALYSIS**

23 Federal Rule of Criminal Procedure 7(f) provides that "[t]he court may direct the filing
24 of a bill of particulars." "The bill of particular serves three functions: 'to inform the defendant
25 of the nature of the charges with sufficient precision to enable him to prepare for trial, to avoid
26 or minimize the danger of surprise at the time of trial, and to enable him to plead his conviction
27 or acquittal in bar of another prosecution for the same offense when the indictment is too vague,
28 and indefinite for such purposes.'" *United States v. Geise*, 597 F.2d 1170, 1180-81 (9th Cir.

1 1979) (quoting *United States v. Birmley*, 529 F.2d 103, 108 (9th Cir. 1976); *see also United*
2 *States v. Mitchell*, 744 F.2d 701, 705 (9th Cir. 1984) (“The purposes of a bill of particulars are to

3 minimize the danger of surprise at trial and to provide sufficient information on the nature of

4 the charges to allow preparation of a defense.”). However, a defendant may not use a motion

5 for a bill of particulars to obtain full discovery of the government’s evidence. *Geise*, 597 F.2d

6 at 1181 (concluding court did not abuse its discretion in denying motion for bill of particulars

7 seeking “when, where and how” of every act in furtherance of a conspiracy, when indictment

8 and discovery provided defendant with information sufficient to meet purposes of a bill of

9 particulars).

10 In this case, the indictment charges Defendant with violations of 18 U.S.C. §
11 1324(a)(1)(A)(iii), and the language of the indictment sufficiently tracks the language of the
12 statute to apprise Defendant of the nature of the charges.¹ In addition, the Complaint provides
13 additional information regarding the facts and circumstances surrounding the crime with which
14 Defendant is charged. (See Docket No. 1 (Complaint and Affidavit in Support of Complaint
15 and Arrest Warrant).)

16 Moreover, the Government has represented that it has provided the names of the aliens
17 that Defendant is alleged to have harbored, and will provide additional notice by letter.
18 Defendant has not contested these assertions by filing a reply brief. In addition, it is undisputed
19 that the Government has provided the Defendant with extensive discovery, and Defendant has
20 not asserted that the discovery provided to date does not adequately supplement the allegations
21 of the indictment.

22 //

23 //

24 //

25

26

27

28 ¹ The Court expresses no opinion on whether the allegations of the indictment are sufficient to survive a motion to dismiss and shall address that question when, and if, Defendant files a motion to dismiss the indictment on that basis.

1 Accordingly, although the Court recognizes that it has the discretion to order the
2 Government to provide a bill of particulars, the Court concludes that it is not warranted in this
3 case. Defendant's motion is DENIED.

4 **IT IS SO ORDERED.**

5 Dated: May 5, 2008

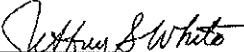

6 _____
7 JEFFREY S. WHITE
8 UNITED STATES DISTRICT JUDGE

EXHIBIT C



U.S. Department of Justice

*United States Attorney
Northern District of California*

*11th Floor, Federal Building
450 Golden Gate Avenue, Box 36055
San Francisco, California 94102-3495*

(415) 436-7200

FAX: (415) 436-7234

May 1, 2008

BY EMAIL AND FACSIMILE

Steven F. Gruel, Esq.
Law Offices of Steven F. Gruel
655 Montgomery Street, Suite 1700
San Francisco, CA 94111

Re: United States v. Glenio Silva
CR 07-678 JSW

Dear Steve:

As stated in my *Memorandum in Opposition to the Motion for Bill of Particulars*, the United States provides notice that the following aliens were identified as those harbored by the defendant at charging:

Fabio Ronan Barbosa
Allan Borges-Menezes
Gilson Araujo
Wander Carlos De Araujo

Luciano Alves Dos Reis
Francisco de Moraes
Marco Antonio Ferreira Jesus.

To date, you have been provided with full discovery pertaining to each of these persons.

I note, as I am sure you have, that there are seven aliens in the list above, not six as is listed in the Indictment. To clarify any inconsistency, I intend to seek a superseding indictment identifying the above seven aliens as well as the following additional persons as aliens harbored by Mr. Silva in violation of federal law – Silvano Santos, Andrea DeSouza, and Geraldo Rodrigues. Full discovery concerning each of these persons has already been provided to you.

I provide this information to fully apprise you all of the identities of all allegedly harbored persons in an effort to avoid further motions. Providing this information is not a concession or acknowledgment by the government that any or all of the foregoing discovery is required under Rule 16, the Jencks Act, or other federal statutes or rules. We

explicitly reject any suggestion that the criminal local rules, including Criminal Local Rule 16-1(c), serve as valid authority for any substantive discovery obligations beyond that required under the applicable federal statutes and rules (e.g., Rule 16 and Jencks).

Very truly yours,

JOSEPH P. RUSSONIELLO
United States Attorney

Denise M. Barton

Denise Marie Barton
Assistant United States Attorney